

RESUMEN ANALÍTICO EN EDUCACIÓN - RAE –



**FACULTAD DERECHO
PROGRAMA DE PREGRADO
BOGOTÁ D.C.**

LICENCIA: CREATIVE COMMONS - ATRIBUCIÓN NO COMERCIAL 2.5 COLOMBIA (CC BY – NC 2.5)

AÑO DE ELABORACIÓN: 2017

TÍTULO: LA RENUNCIA AL RECURSO DE ANULACIÓN DEL LAUDO ARBITRAL ACEPTADO EN AMÉRICA LATINA: UN ESTUDIO DEL CASO COLOMBIANO

AUTOR (ES): DURAN REINOSO, Andrea Stephania

DIRECTOR(ES)/ASESOR(ES): FLÓREZ, Germán

MODALIDAD: ARTICULO DE REFLEXIÓN

PÁGINAS: 29 **TABLAS:** 0 **CUADROS:** 0 **FIGURAS:** 0 **ANEXOS:** 0

CONTENIDO:

Introducción.

INTRODUCCIÓN

1. DESARROLLO DEL ARBITRAJE HASTA LA ACTUALIDAD

1.1 Historia y contexto

2. RECURSO DE ANULACIÓN DEL LAUDO ARBITRAL

3. RECURSO DE ANULACIÓN DEL LAUDO ARBITRAL EN AMÉRICA LATINA.

3.1 Causales de anulación del laudo arbitral en el contexto colombiano

**4. LA ACCIÓN DE TUTELA CONTRA EL LAUDO ARBITRAL EN COLOMBIA
GENERADOR DE INSEGURIDAD JURÍDICA.**

**5. EL DEFECTO ORGÁNICO DE LOS LAUDOS ARBITRALES Y EL PRINCIPIO
KOMPETENZ-KOMPETENZ Y SUS LIMITACIONES.**

**6. INCIDENCIA DEL ORDEN PÚBLICO EN EL PROCESO ARBITRAL
COLOMBIANO.**

**7. FALTA DE JURISDICCIÓN O COMPETENCIA COMO CAUSAL DE
ANULACIÓN**

CONCLUSIONES.

REFERENCIAS.

PALABRAS CLAVES: Laudo arbitral, Recurso de anulación, Arbitraje, Inseguridad Jurídica, Tutela, Proceso Arbitral, Mecanismos alternativos de solución de conflictos, Problemática, Orden Público, Clausula Arbitral, Competencia

DESCRIPCIÓN: La presente investigación da a conocer, como los laudos arbitrales internacionales han encontrado en las acciones constitucionales un obstáculo para su ejecución y por ende a la seguridad jurídica ya que no brinda estabilidad para las partes dentro de este proceso, creando así una falta de escogencia de realizar este arbitraje en nuestro país al generar más gastos procesales y celeridad que está en la naturaleza de este mecanismo. Este artículo utilizo un estudio documental para dar identificar estas ambigüedades y proponer soluciones analizando a través de la historia la incorporación de este mecanismo a nuestro ordenamiento jurídico y como esta estructura legal crea duda al dejar sin eficacia un laudo arbitral por permitir la interposición de una acción constitucional

METODOLOGÍA: Se utilizó una metodología analítica, interpretativa y crítica sobre la renuncia al recurso de anulación del laudo arbitral aceptado en América Latina, se realizó un estudio del caso colombiano

CONCLUSIONES: El arbitraje nace de la voluntad de las partes al querer resolver una controversia frente a la decisión de un particular, el rol de los jueces, sigue siendo un papel fundamental referente a la seguridad jurídica de los laudos arbitrales en Colombia, obrado estos conforme a la legislación colombiana y de forma transitoria apoyados en garantías para las partes involucradas dentro de este proceso. Sin embargo, se identifica con el estudio de este caso que se presenta una brecha en la seguridad jurídica que existente en nuestro país al emitir un laudo arbitral, ya que este vacío legal brinda la posibilidad de dejar sin ningún efecto esta decisión por existir una vía constitucional.

De igual manera, frente al análisis a profundidad de la seguridad jurídica en Colombia en cuanto a los laudos arbitrales, es evidente su fuerza vinculante con la constitución política, mostrando una permisibilidad de revisiones constitucionales de laudos arbitrales, adherida a la protección de los derechos fundamentales e ignorando los principios básicos por los cuales las partes deciden resolver esta controversia por medio de los mecanismos alternativos de solución de conflictos, como son:

- La eficacia, la celeridad del proceso y los gastos económicos procesales para las partes intervinientes en esta controversia.

También es importante hacer énfasis frente a los laudos internacionales que tengan alguna conexión con Colombia, ya que cuando las partes deciden escoger la sede de arbitraje para dirimir sus conflictos en este país serán demasiado costosos, largos e impredecibles y en consecuencia, las partes preferirán resolver sus disputas en otras sedes, o en el peor escenario, decidirán invertir en otros países; viendo estos procesos como ordinarios gracias a la idea fundada en los derechos fundamentales en el caso del arbitramento en vez de ser visto como una relación contractual, esto le otorga a la parte que no es favorecida dentro de un proceso arbitral, la facultad de ejercer una acción constitucional que puede dejar sin validez un laudo arbitral.

De esta manera, puede decirse que un laudo arbitral, que se encuentre vulnerando un derecho fundamental y que no haya podido ser amparado a través de la anulación del mismo o de su ejecución, podría estar sujeto a una acción de tutela.

En este orden de ideas, el interrogante acerca de la vulneración de los

derechos fundamentales, seguirán inmersos en la ejecución del laudo arbitral relacionado directamente a los derechos del debido proceso, dejando así un precedente de inseguridad jurídica para nuestro ordenamiento jurídico, generando una ambigüedad, toda vez que la corte constitucional se pronuncia en sentencias, amparando la seguridad jurídica, mientras a su vez sigue accediendo a que se interponga esta acción constitucional que impide la eficacia, celeridad y seguridad que brinda por naturaleza un laudo arbitral al tener el mismo grado de fuerza y validez que una sentencia.

Para solucionar este problema se puede plantear la eliminación la jerarquía que se tiene del laudo arbitral dentro de la constitución política de Colombia, al igual que se podría proporcionar por parte de la corte constitucional un precedente constitucional menos confuso, estableciendo unos supuestos de hecho más claros, donde la improcedencia de la tutela sea indiscutible, brindando mayor seguridad para las partes del proceso al momento de resolver sus controversias sin que exista el temor de que este fallo sea desvirtuado por alguna acción constitucional. Para esto se debe tener una mayor prevención en la admisibilidad de este tipo de acciones, de lo contrario esto llevara a Colombia por un camino erróneo hacia la competitividad en la era de los libres tratados de comercio, al igual que en la escogencia como sede, para la resolución de sus litigios.

En último lugar, es oportuno aludir la importancia del orden público en el arbitraje en Colombia, ya que este ha generado grandes controversias contractuales que giran en torno a la administración, como lo son la calificación de las reglas procesales de orden público en el procedimiento arbitral en Colombia y lo más importante, cómo se ha incorporado la noción de orden público en los procesos en que se da la anulación del laudo arbitral al igual de cómo en nuestro país a través de la jurisprudencia y los tratados Internacionales, se quiere generar una intención de límites para los árbitros al momento de resolver estas controversias, salvaguardando la seguridad jurídica para las partes en este proceso.

La Corte Constitucional en cuanto a la competencia de los árbitros en estos litigios se ha pronunciado en diferentes providencias estableciendo que hay controversias que son reservadas a la jurisdicción del estado, señalando que no pueden someterse a controversias arbitrales temas que no son de su competencia como por ejemplo el estado civil de las personas; esto conlleva a concluir que si bien el arbitraje en Colombia debe trabajar armónicamente con el estado, también este arbitro debe respetar los principios taxativamente tipificados en la Ley para que no se abra una brecha que genere conflictos contractuales cuando se extralimita en sus funciones.

Referencias

- Arbitraje, A. E. (2014). *HTTP: todosobrearbitraje.wordpress.com/2014/07/25/el-principio-de-kompetenz-kompetenz/*.
- Baptiste, J. (1999). *El arbitraje comercial internacional y el orden público*. Paris: Juris.
- Becerra, R.R (2015). *Las intervenciones judiciales al arbitraje internacional en Colombia y la seguridad jurídica*. Bogotá: Universidad Republicana.
- Cangrejo, L. A. (2009). El recurso de anulación de los laudos arbitrales. *Revista de derecho privado Universidad de los Andes* , 87.
- Castro, M. S. (2006). *El arbitraje en los contratos concluidos por la administración. Estudio de derecho comparado francés y colombiano*. Bogotá: Universidad del Rosario.
- Cohecha, J.A. (2014), *Efectos jurídicos, sociales y político-económicos de la renuncia al recurso de anulación del laudo arbitral en Colombia: análisis comparado con Perú y Panamá*, Bogotá: Universidad Católica de Colombia.
- Fiduciaria Santander S.A. –en liquidación- de Cipres Trade Center S.A por la sociedad Weston Ltda. (Corte Suprema de Justicia, Sala de Casación Civil 21 de Febrero de 1996).
- Gamboa, N. (2009), *La inmunidad Soberana de Jurisdicción en el marco del Arbitraje Comercial Internacional: evolución y actualidad*, Bogotá: Universidad del Rosario.
- Garro, A. (1990). Enforcement of Arbitration Agreements and Jurisdiction of Arbitral Tribunals in Latin America. *The American Review of International Arbitration*, 23.
- Garavito, P.O (2014). *Las medidas cautelares en el arbitraje nacional a partir de la ley 1563 de 2012*. Bogotá: Universidad Católica de Colombia.
- Gaviria, J.A. (2013). *Comentarios sobre las nuevas normas colombianas en materia de arbitraje internacional*. En revista de derecho privado. Bogotá: Universidad Externado de Colombia.
- González, R. (2005), *La Determinación particular de las reglas de Procedimiento en la justicia Arbitral*. Bogotá: Universidad del Rosario.
- Guarín, C. A. (2014). Historia y evolucion del recurso de anulación contra laudos arbitrales en Colombia. Bogotá: Pontificia Universidad Javeriana.
- Guarin, R. (2014). El arbitraje internacional. 264.
- Herrera, H. (2014). *La impugnacion de los laudos arbitrales, análisis legal y jurisprudencial*. Bogotá: Legis.
- Larcier. (2011). *Orden Público*.
- Leal, J.R. y Medina, A.L (2014), *La Competencia de la Justicia arbitral para juzgar*

RESUMEN ANALÍTICO EN EDUCACIÓN - RAE –



- actos Administrativos*, Bogotá: Universidad del Rosario
- Loquin, E. Manciaux, S. (2016). *El orden público y el arbitraje*. Bogotá: Universidad del Rosario.
- Mantilla, E. S. (2005). *El contrato de arbitraje*. Bogotá: Universidad del Rosario.
- Mantilla, F. (2002). *Crítica de Jurisprudencia*. Bogotá: Legis.
- Osorio H., Mario R. (2012). Arbitraje: *Un caso en contra de la constitucionalización de los mecanismos alternativos de solución de conflictos*. En Revista de Derecho Privado. Bogotá: Universidad de los Andes.

JURISPRUDENCIA:

- Consejo de Estdo. (15, mayo, 1992). Sentencia Radicado 5326.
- Consejo de Estado. (6, noviembre, 2014). Sentencia Radicado 20356
- Consejo de Estado Sección Tercera. (28, enero, 2011). Sentencia Radicado 08001-23-31-000-2009-00215-01 (38844)
- Consejo de Estado (10, septiembre, 2014). Sentencia 11001-03-26-000-2014-00036-00(50218). El recurso de anulación de laudos arbitrales
- Corte Constitucional de Colombia. (20, mayo, 2013). El proceso arbitral, T-288/013
- Corte Constitucional de Colombia. (22, marzo, 2000). Sentencia C-330/00
- Corte Constitucional de Colombia. (2, febrero, 2009). Sentencia T-058/09
- Corte Constitucional de Colombia. (20, mayo de 2013). Sentencia T-288/13
- Corte Constitucional de Colombia. (20, mayo, 2013). Sentencia T-288/13
- Corte Constitucional de Colombia. (3, febrero 2014). Sentencia T-055/14
- Corte Constitucional de Colombia. (17, abril, 2015). Sentencia T-186-2015